

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学 号: 13020131150245

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

中国女律师执业现状研究

Study on the Status Quo of Chinese Female Lawyer's Practice

李 明

指导教师姓名: 张 榕 教 授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2016 年 3 月

论文答辩时间: 2016 年 月

学位授予日期: 2016 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2016 年 3 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

2005 年，我国律协曾通过举办专题研讨会、收集女律师基本情况数据、对律师事务所实地考察等形式多样的途径，对我国女律师的数量、受教育程度、年龄结构、政治面貌等基本情况以及从事诉讼、非诉、法律援助业务、参政议政等情况进行统计，并向社会发布《女律师工作调研情况报告》。2012 年，广东省律协对外发布《广东省女律师执业状况调研报告》。本文将依托于上述两份调查报告，结合对女律师执业情况的观察、交流等调查实践活动，对我国女律师执业现状、存在问题及其原因进行分析；探析在司法改革的时代背景下，女律师如何更好地进行职业选择与职业方向的规划；并对女律师执业状况之改善提出相应的建议。

本文除引言与结语外，共分为三个章节：

第一章“女律师执业权的历史沿革”，通过对国外、我国民国时期女律师执业权的确立与发展的考察，探求当代女律师的自我职业定位以及社会对女性从事律师职业社会效益的期待。

第二章“我国女律师执业现状分析”，通过对女律师执业的数量、受教育程度、年龄结构、政治面貌等基本情况以及从事诉讼、非诉、法律援助业务、参政议政等情况进行统计并分析女律师执业存在的问题。

第三章“我国女律师执业状况之改善”，主要从女性特质与法律对抗性相悖与传统对女性理性的质疑两方面阐述女性与法律职业分离的原因，并尝试结合司法改革的具体措施探寻女律师执业状况的优化路径。

关键词：女律师；执业权；执业现状

Abstract

In 2005, the National Lawyers Association investigated the Situation of Female Lawyer's Practice in China through holding the special seminar, collecting the basic information of the female lawyers and conducting the field investigation of the law firms. Then the Association released the report about the investigation of female lawyers' work. The survey includes the number of female lawyers, the level of education, age structure, political landscape and the situation of female lawyers engaged in litigation, non-litigation, legal aid services and political activities. In 2012, Guangdong Province Lawyers Association released the first investigation report about the practice of female lawyers in the local. Based on the analysis of the two report mentioned above and does a throughout analysis of the female lawyers' practicing situation, problems existing and the reasons through the surveys such as observation and communication on the female lawyer's practicing situation. It aims to guide the female lawyers to make better career choices and career planning under the background of the judicial reform. At the end, the corresponding suggestions to improve the current situation will be given.

Except introduction and conclusion, this paper is divided into three chapters.

The first chapter is "History of female lawyers practicing right ".Through the study on the establishment and development of the female lawyers' rights in abroad and the Republic of China, the self-occupation orientation of the contemporary female lawyers and the expectation of the society to the female lawyers profession are specified

The second chapter is "The analysis of Chinese female lawyer's practicing situation". Through the analysis of the female lawyer's number, the degree of education, age structure, political landscape and the situation of female lawyers engaged in litigation, non-litigation, legal aid services and political activities, the problems of female lawyer's practicing situation is analyzed.

The third chapter is "The improvement of female lawyer's practicing situation". This part mainly introduces the reason why the female is separated from the legal

profession. It elaborates from two aspects. The first point is that the antagonism of law is not suitable for the female. Second is that the traditional views questioned the female's ability of rational thinking. The optimization path of female lawyers' is explored by combining the specific measures of judicial reform.

Keywords: Female lawyers; Right to practice; Practicing status.

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

引 言	1
第一章 女律师执业权的历史沿革	2
第一节 外国女律师执业权概要	2
一、古罗马时期对女性律师的争议	2
二、美国女律师执业权的发展历程	4
第二节 我国女律师执业权的确立	7
一、清末与民国初期女性在法律职业的缺位	7
二、民国时期女性律师执业权的发展历程	8
第三节 当代女律师的自我定位与社会期待	10
一、我国当代女律师的社会定位	11
二、公众对女律师承担社会责任的期待	12
第二章 我国女律师执业现状分析	14
第一节 我国女律师执业的基本状态	14
一、2002 年——2009 年女律师执业发展态势	15
二、2005 年女律师执业状况评析	16
第二节 广东省女律师执业状况	18
第三节 我国女律师执业发展预期——基于法学院女生就业倾向调查	20
第三章 女律师执业现状之改善	23
第一节 女性与法律职业分离的原因	23
一、法律职业的对抗性与女性特质相悖	24
二、传统观念对女性理性的质疑	25
三、律师行业对女性的排斥与自身困境	27
第二节 女律师执业现状之优化路径	28
一、女律师优势的自我认知	28
二、司法改革中女律师特质的发挥	30
三、执业环境的优化	31
结 语	33

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Introduction	1
Chapter 1 History of Female Lawyers’ Practicing Right	2
Subchapter 1 Summary of Foreign Women Lawyers’ Practicing Right	2
Section 1 The Controversy of Female Lawyers in ancient Romans.....	2
Section 2 The Development of American Female Lawyer's Practice Right.....	4
Subchapter 2 The Establishment of Chinese Female Lawyers’ Practicing Right	7
Section 1 The Absence of Women in the Legal Profession in the Qing Dynasty and the Republic of China	7
Section 2 The Development of Female Lawyers’ Rights in the Republic of China.....	8
Subchapter 3 Self-orientation and Social Expectation of Contemporary Female Lawyers	10
Section 1 Self-orientation of the Contemporary Female Lawyers.....	11
Section 2 Social Expectation of Female Lawyers.....	12
Chapter 2 Analysis of Chinese Female Lawyers’ Practicing Status ..	14
Subchapter 1 The Basic Female Lawyers’ Practicing Status	14
Section 1 TheDevelopment of Female Lawyers’s Status in 2002 --2009	15
Section 2 The Analysis of Female Lawyers’ Practicing Status in 2005.....	16
Subchapter 2 The Female Lawyers’ Status in Guangdong Province	18
Subchapter 3 Forecast of Chinese Female Lawyer Development --Based on the Survey of Female Students' Employment Tendency in Law School	20
Chapter 3 The Improvement of Female Lawyers’ Practicing Status 23	
Subchapter 1 Reasons of the Separation the Female from Legal Profession ..	24
Section 1 The Legal Profession’s Antagonism Contradicting with the Femininity.....	25

Section 2 Traditional Concept Questioning the Female’s Rationality	27
Section 3 The Exclusion of the Legal Profession to the Female and the Plight of the Female	28
Subchapter 2 The Improvement Path of Women Lawyers’ Practicing Status	28
Section 1 Self-perception of Female Lawyers’ Advantages.....	28
Section 2 The Application of Female Lawyers’ Advantages to Judicial Reform.....	30
Section 3 The Optimization of the Practice Environment.....	31
Conclusion	33
Bibliography	34

厦门大学博硕士论文摘要库

引言

在我国律师人数即将突破 30 万人次之际，结合司法改革的时代背景，律师行业的发展机遇与挑战并存。女性律师作为律师群体的重要组成部分其数量规模的发展十分显著。2013 年，我国律协统计数据显示：截至 2012 年底，中国执业律师（仅含大陆地区）人数已达 232384 名，女律师 61717 名约占总数的 26.6%。^①2013 年律师总数为 248623 名，较上一年度增长百分比为 6.99%，其中女律师人数为 69383 名，较上一年度增长百分比为 12.42%。^②

伴随着社会的民主化进程与男女平权思想观念逐步被接受，女性开始享有与男性平等的机会接受高等教育，依靠自身的学识与能力自由选择职业，故而女性对司法职业领域的大量涌入是意料之中的事情，全国范围内一年间增加 7000 余名女律师似乎也并不令人讶异。但若将同比涨幅作比较，女律师人数的增速几乎是整个律师行业执业人数增长速度的两倍。即使存在女律师基数较少的原因，也难免让人萌生一个设想：是否女律师已是曾为男性所主导的律师行业领域的主要后续力量。根据苏格兰法律协会公布数据显示，目前苏格兰在公职部门或企业法务部门工作的女性律师人数已经超过男性律师，占总律师人数的 51%。^③

成为一名律师是笔者跨专业就读法律专业研究生的目的所在，然时至毕业、择业之际，发现律师职业似乎并不是法学院学生的就业首选，女律师尤甚。这在国家大力提倡依法治国、切实落实保障律师权利的宏观政策下颇显违和，不禁令人思考我国女律师的执业现状究竟如何，故欲一探究竟。目前，学界涉及律师制度的研究大多基于某个时期的执业活动分析，或基于某项律师基本权利的保障探讨，亦有学者运用社会性别分析方法对法律进行专门研究，但针对女律师执业权的研究较少，本文旨在通过对女律师执业权的取得、执业现状的分析与路径优化的论述，呼吁对女律师群体的关注。

^①中华全国律师协会.中国律师行业社会责任报告[R].北京:中华全国律师协会,2013.

^②国家统计局.中国社会统计年鉴[Z].北京:中国统计出版社,2014.

^③袁梦佳.苏格兰女律师数量首次超过男性[N].中国妇女报,2015—12—30.(10).

第一章 女律师执业权的历史沿革

纵观国内外历史，社会发展进入父系氏族的主要原因是女性因其自身力量的薄弱难以创造等同于男性的社会生产力。在生存资料取得尚且依靠男性力量的时期，女性社会地位普遍低下。通说认为律师制度的雏形是古罗马奴隶制时代的保护人制度。但即便是在民主制起源的古罗马时期，女性“城邦公民”的身份也因不被承认而无法享有公民权利。在男性公民普遍享有直接参与诉讼权利的同时，女性及异邦人均需要通过“保护人”代为行使诉权，间接参与诉讼活动。然而众所周知，近现代律师行业往往反映着社会的民主与自由程度。律师这一职业的特殊性在于肩负着维护当事人权益与社会公平正义的双重使命，社会地位与评价颇高。马克斯·韦伯曾在其著中论述：律师从业人员在代理当事人行使诉权时代表市民阶级的利益，使其得以对公权力的角逐进行参与，通过法律的运作过程培养和积蓄足以抗衡公权力侵袭的力量。^①关于我国律师职业的社会功能，季卫东教授认为，律师在执业的过程中，通过对公民权利的维护而实际参与国家权力的分配。律师对司法权力配置实质性参与的同时，规制社会公权力的运作。^②最早从事律师职业的女性在男尊女卑的时代背景下，能够获得接受高等教育的权利，自由选择进入律师这一极其专业化的精英行业，进入国家公权力运作领域可谓必经坎坷变革，实属不易。

第一节 外国女律师执业权概要

据现有研究成果的资料显示，对于女性从事法律职业、参与司法活动的记载多数为文学、艺术方面的创作或新闻报道、社会调查形式，专业性的学术研究较少。本节旨在通过对与抵制势力抗争过程中突出人物与代表性事件的描述，对历史上外国女性为进入律师行业所做的努力有选择的进行适当梳理。

一、古罗马时期对女性律师的争议

欲全面探究被限定在私人领域的女性在何时又是如何参与到律师工作中，

^①[德]马克斯·韦伯.经济与社会[M].林荣远译,北京:商务印书馆,1997.163-175.

^②季卫东,主编.中国律师学[M].北京:中国人民大学出版社,2000.27.

必须追溯到律师职业的起源时期,^①然而关于女性在律师角色职业化之前是否被允许从事律师业务的历史渊源说法不一。日本学者穗积陈重主张:“罗马曾公开允许女性从事律师行业,也曾出现过 Hortensia、Amasia 等著名女律师,然而由于一位叫 Afrania 女律师的某次丑行,立即引发关于禁止女律师的议论,致使狄奥多西一世在法典中加入此禁令。”^②谢邦宇教授主张:罗马允许女性律师参与法庭辩论,但曾发生女律师与法官因对案件争议分歧较大,在大庭广众之下对最高裁判官有轻蔑和侮辱行为,从而导致对从事律师工作人员的性别作出区分对待,取消女性从事律师实务的权利。^③由此可见,尽管古罗马时期的历史资料中并未对女性律师群体的出现与发展进行专门性记载,但在当时社会女性确实以律师身份出现在法庭且其执业权并未受到限制或禁止。除此之外,穗积陈重先生关于古罗马女律师描述中所提及的人物及相应事件尚难以找到更多具体而详实的资料予以佐证,故而无从知晓为何在法律实践领域内大众已经接纳女性从事律师的情况下,法典却明文禁止。但穗积陈重先生曾这样评价对女性律师禁止的举措:“如果遵循这种逻辑思路,男性也应当被禁止从事律师这一职业。”^④这与谢邦宇教授所持的女律师言行冲撞了裁判者的观点相符,基本可以印证导致女律师被禁止的原因是律师这一职业高概率出现或触及的对裁判者威严的挑战。显而易见,民主高度发达的古罗马时期允许追求真理、允许自由辩论,但并不能接受女性对裁判者观点的质疑,尽管她是在履行律师的基本职责。

故而本文赞同多数学者的观点:罗马法秉持其一贯的排斥女性的立场,不允许女性充当民众诉讼的原告。^⑤一是因为存在相反观点的情况下,证明古罗马女性从事律师职业事实的资料来源不可考察,推论的真实性有待证明;二是女律师被法典明文禁止的缘由是对裁判者威严的挑战,而因个案中的个体行为引发全面禁止的解释颇有牵强,亦侧面反映当时女性的地位还不足以同男性一样享有律师辩护的基本权利;三是即便古罗马的文明与民主程度足以出现这样的现象,该执业权的获得亦非法律正式赋予。

《狄奥多西法典》是罗马法兴盛时期的产物,查阅史料记载,可以发现律

^①本小节所称“律师”亦涵盖在律师职业化之前以履行代理、辩护职能为主业的人员。

^②[日]穗积陈重.法窗夜话[M].吉田庆子等译,北京:中国法制出版社,2015.74.

^③谢邦宇.罗马律师制度浅说[J].现代法学,1983,(4):81-85.

^④同本页注②。

^⑤黄风.罗马法词典[M].北京:法律出版社,2002.124.

师职业确实是古罗马的法律演说家、法庭辩护士职业化演变的结果。狄奥多西大帝统治时期的东罗马帝国，作为律师从事法律事务不再仅仅像演说家一样要求研读修辞学、掌握辩论技能，而且必须专门学习法律知识。从此，律师走向职业化；进入律师行业大多由经验与学识具备、有资历的成熟律师带领；律师培养由律师学院进行，并逐步发展为接受大学法学院的高等教育，需要通过考试取得律师资格。庞德曾在其著作中表明：作为专门职业的一种，律师职业应至少需要符合三种要求：对专业知识的熟识、服务公众的精神和职业共识。^①如同自然界优胜劣汰的规则，行业的不断发展也在逐步提高其进入门槛，进而不可避免地将更多潜在从业者拒之门外以保证行业群体质量的提高与优化发展。在律师职业化发展以后，更加专业化、精英化的变革举措与导向将形成男性对该行业的垄断，致使女性融入律师职业愈发困难。

二、美国女律师执业权的发展历程

与我国历史上社会地位男尊女卑现象相似，性别差异的个体因二元论思维方式，在公共与私人领域划分明显。女性一直以来附属于男性，对公共领域的社会生活参与较少。在律师制度发展史上有着重要作用的英国，律师职业一直以来被刻画为绅士从事的职业。^②故本小节以民主高度发达的美国为例，探析近现代外国女律师执业权的取得与发展。

律师职业化发展以后对专业性要求极高，而女性平等受教育权的取得也经历漫长变革。1636年，哈佛大学的建立被视为开启美国高等教育的序章，但其准许女性接受高等教育却整整推迟两百年之久，最早出现于19世纪中后期。制度的严格与思辨的严谨特性，尤其是内容上对政治权力的掌控、民主权力的追求，导致法律领域的变革总是相对滞后。直到1868年，培养维护公平正义专业人才的法学院才出现第一位女性学生。^③无论是学校制度本身的排斥，还是女性自身受教育程度导致的学识差异，亦或受到接受教育的物质要求等客观条件所限，女性能够接受专门的法律教育仅仅为女性在律师角色职业化之后，通过正常程序合法合规地从事法律职业提供了可能性。

^① POUND, ROSENE. The Lawyer from Antiquity to Modern Times[M]. St. Paul: West Publishing Co, 1953. 2-4.

^② ANNER, HILAIRE. B. Introduction to Feminist Jurisprudence[M]. London: Routledge-Cavendish, 1988. 49.

^③ BARTLETT, KATHRINE. Gender and Law: Theory, Doctrine, Commentary[M]. New York: Brown & Company, 1993. 621.

（一）第一位取得执业权的美国女律师

各国首位女律师的出现时间因社会民主与开放的程度不同而有所差异，其共同之处在：大多散见于新闻报道类文献资料，不成体系且真实性难以考据。美国女律师协会还曾在网站举办召集各地网友发布各自地区的第一位女律师事迹的活动。在美国，Belle Babb Mansfield 是第一位被允许参加律师考试的妇女，她在其兄长的律师事务所实习后于 1869 年通过衣阿华州的律师考试，故其应为中国近现代历史上首位被法律允许从事律师职业的女性。^①但在其申请之前，有女性因性别问题被拒而错失成为首位女律师的可能，即女律师执业权的取得斗争中最为著名的 Myra Bradwell 诉伊利诺伊州一案。

Myra 在伊利诺伊州的女子学院就读时，正统的法律教育还没有对女性敞开大门。但其多年协助身为律师的丈夫工作，并创办专业法律报刊。1869 年，Myra 通过律师资格考试后申请成为该州律师协会会员。在所有申请条件都符合的情况下，因已婚妇女的身份被拒绝。在 19 世纪前期，美国的已婚妇女不享有独立的法律地位，其身份附属于配偶。妇女因不能独立进行诸如签订合同文本、继承家庭财产等一系列民事行为，而被视为“民法上的死亡”状态。^②Myra 认为，州法院对其律师资格申请的拒绝，侵犯了《宪法》赋予她不可剥夺的公民特权，故而上诉到联邦最高法院，但联邦最高法院并未支持其诉求。^③在该案判决中大法官 Bradley 表明律师职业排斥女性的主要理由：一是，丈夫是已婚女性在社会的代表，女性不享有独立的法律身份，没有丈夫的同意，女性不享有民事行为能力因而更加无法行使代理权；其二，女性胆怯、敏感的天性不适合从事对专业技能要求较高、需要承担特殊责任的职位；其三，女性属于家庭领域，造物主与社会赋予女性的最高使命是履行妻子跟母亲的职责。尽管 1872 年伊利诺伊州开始准许女性进入律师协会，但 Myra 并未再次提出申请。

（二）女律师在联邦法庭执业许可的取得

Belva Lockwood 是美国历史上首位获得联邦法庭许可而执业的女性。^④在完成正统的法学教育后，Belva 独立开办律师事务所，然而在代理联邦法院案件

^①[美]罗伯特·斯蒂文斯.法学院——19 世纪 50 年代到 20 世纪 80 年代的美国法学教育[M].阎亚林,李新成,付欣译,北京:中国政法大学出版社,2003.107.

^②刘小楠.走出私人领域：法学教育、法律职业中的女性[J].政法论坛,2008,(6):138-146.

^③Bradwell v. People of State of Illinois, 83 U.S.130 (1872)21 L.Ed.442, 16 Wall.130.

^④ALEXEEYA,VICTORIA.Images of Women Lawyers: Over-Representation of Their Femininity in Media[J].Cardozo Women's Law Journal,2003.361.

Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”.

Fulltexts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.